

**ЖАЛОБА**

На действия Заказчика при проведении Конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства № 32313117803 на Право заключения договора на оказание транспортных услуг (Верхне-Донское ТСП, Приокское ТСП, Черноземное ТСП) для нужд филиала АО «ЦИУС ЕЭС» – ЦИУС Центра

Информация о лице, подавшем жалобу (далее - заявитель):

Наименование	ОБЩЕСТВО С ОГРАНИЧЕННОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТЬЮ "МЕГАЭКСПРЕСС.ПРО"
---------------------	---

Указание на закупку:

Номер извещения	<u>32313117803</u>
Наименование объекта закупки	Право заключения договора на оказание транспортных услуг (Верхне-Донское ТСП, Приокское ТСП, Черноземное ТСП) для нужд филиала АО «ЦИУС ЕЭС» – ЦИУС Центра
Способ определения поставщика (исполнителя)	Конкурс в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства
Площадка	http://www.rts-tender.ru

Информация о лице, действия (бездействия) которого обжалуются:

Наименование	<u>АКЦИОНЕРНОЕ ОБЩЕСТВО "ЦЕНТР ИНЖИНИРИНГА И УПРАВЛЕНИЯ СТРОИТЕЛЬСТВОМ ЕДИНОЙ ЭНЕРГЕТИЧЕСКОЙ СИСТЕМЫ"</u>
Фирменное наименование (при наличии)	<u>АКЦИОНЕРНОЕ ОБЩЕСТВО "ЦЕНТР ИНЖИНИРИНГА И УПРАВЛЕНИЯ СТРОИТЕЛЬСТВОМ ЕДИНОЙ ЭНЕРГЕТИЧЕСКОЙ СИСТЕМЫ"</u>

Доводы

21.12.2023 был размещен Конкурс в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства № 32313117803 на Право заключения договора на оказание транспортных услуг (Верхне-Донское ТСП, Приокское ТСП, Черноземное ТСП) для нужд филиала АО «ЦИУС ЕЭС» – ЦИУС Центра.

В соответствии с п. 3.5.1 Документации о закупки, **Цена договора, предлагаемая участником закупки, не может превышать начальную (максимальную) цену договора, указанную в извещении о проведении закупки и в пункте 5 части II «ИНФОРМАЦИОННАЯ КАРТА ЗАКУПКИ», при этом в случае, если участник закупки находится на упрощенной системе налогообложения либо товары/работы/услуги участника не облагаются НДС, то цена, предложенная таким участником в заявке, не должна превышать установленную начальную (максимальную) цену без учета НДС.**

А в Приложение № 1 к части II «ИНФОРМАЦИОННАЯ КАРТА ЗАКУПКИ» «Критерии оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, величины их значимости и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке» в соответствии с пунктом 1.2 прописано, что **в извещении о закупке и (или) документации о закупке устанавливается начальная (максимальная) цена договора с учетом НДС и начальная (максимальная) цена договора без учета НДС. В случае, если участник закупки находится на упрощенной системе налогообложения либо товары/работы/услуги участника не облагаются НДС, то цена, предложенная таким участником в заявке, не должна превышать установленную начальную (максимальную) цену без учета НДС.** Для целей оценки заявок по ценовому критерию применяются ценовые предложения участников закупки без НДС.

По мнению Заявителя, Заказчиком неверно и неправомерно применено условие о сопоставлении ценовых предложений участников закупки, применяющих разные системы налогообложения.

То есть в соответствии с вышеуказанным пунктом в извещении о закупке и (или) документации о закупке устанавливается начальная (максимальная) цена договора с учетом НДС.

При этом, при подаче заявки на электронной площадке невозможно подать стоимость заявки исходя из НМЦК. Учитывая, что Заявитель применяет УСН, происходит принуждение к снижению стоимости в заявке, как минимум на сумму НДС.

То есть если для Участника с ОСН стартовая цена – 8 648 640 руб., то для участников с УСН стартовая цена – 7 207 200 (пример в приложении).

Вышеуказанный факт по своей сути противоречит пункту 2 части 1, части 6 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках).

В этой связи, по мнению заявителя присутствует несоблюдение Заказчиком принципов равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации по отношению к участникам закупки и применения условия о сравнении предложений по критерию «Цена товаров/выполнения работ/оказания услуг» участников закупки, применяющих разные системы налогообложения, по цене без НДС.

При этом, немаловажно отметить, что Законом о закупках в целях обеспечения единства экономического пространства, создания условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц, указанных в части 2 статьи 1 названного Закона, в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективного использования денежных средств, расширения возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ и услуг для нужд заказчиков и стимулирования такого участия, развития добросовестной конкуренции, обеспечения гласности и прозрачности закупки, предотвращения коррупции и других злоупотреблений установлены общие принципы и основные требования к закупке товаров, работ, услуг.

На основании пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках к числу принципов, которыми должны руководствоваться заказчики при закупке товаров, работ, услуг, относится равноправие (отсутствие дискриминации) участников закупки. Принцип равноправия предполагает недопустимость предъявления различных требований к участникам закупки, находящимся в одинаковом положении, в отсутствие к тому причин объективного и разумного характера. Это, в частности, означает, что допустимым может быть

признано установление заказчиком требований, которые в равной мере применяются ко всем участникам закупки и не приводят к исключению из числа участников закупки хозяйствующих субъектов по причинам, не связанным с обеспечением удовлетворения потребностей заказчика.

Данная правовая позиция нашла отражение в пункте 6 Обзора судебной практики по вопросам, связанным с применением Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», утвержденного Президиумом Верховного Суда Российской Федерации 16.05.2018, но в нарушение части 4 статьи 170 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

При этом, в соответствии с пунктом 2 статьи 346.11 Налогового кодекса Российской Федерации (далее – Налоговый кодекс) применение упрощенной системы налогообложения организациями, в частности, предусматривает их освобождение от обязанности по уплате НДС.

В силу пункта 5 статьи 173 Налогового кодекса и правовой позиции, выраженной в постановлении Конституционного Суда Российской Федерации от 03.06.2014 № 17-П, обязанность по исчислению и уплате НДС может возникнуть лишь при выставлении налогоплательщиком, применяющим упрощенную систему налогообложения, по своей инициативе счета-фактуры с выделенной в нем суммой налога. Возможность установления разных значений цены для участников закупки (в зависимости от применяемой ими системы налогообложения), также не следует из положений части 10 статьи 4 Закона о закупках, согласно пункту 5 которой в документации о конкурентной закупке должны быть указаны сведения о начальной (максимальной) цене договора (цена лота), либо формула цены, устанавливающая правила расчета сумм, подлежащих уплате заказчиком поставщику (исполнителю, подрядчику) в ходе исполнения договора, и максимальное значение цены договора, либо цена единицы товара, работы, услуги и максимальное значение цены договора. Напротив, из буквального толкования части 22 статьи 3.2, части 10 статьи 4 Закона о закупках следует, что заказчик в документации о закупке должен установить одно значение начальной (максимальной) цены договора для всех участников закупки (независимо от применяемой системы налогообложения); победителем в запросе предложений признается лицо, предложившее лучшие условия поставки товаров, выполнения работ, оказания услуг; одним из критериев оценки при проведении закупки может являться цена договора.

Также необходимо принять во внимание, что Заказчик может быть финансово заинтересован в заключении договора с исполнителем, применяющим общую систему налогообложения, поскольку в таком случае согласно пункту 2 статьи 171 Налогового кодекса заказчик получает возможность применения налоговых вычетов при осуществлении собственной 10 облагаемой НДС деятельности, то есть имеет возможность уменьшить величину своего налогового бремени.

Однако упомянутый имущественный интерес Заказчика не связан непосредственным образом с удовлетворением его потребностей в качественном и своевременном выполнении работ (услуг) (часть 1 статьи 1 Закона о закупках) и в силу законодательно закрепленного принципа равноправия (отсутствие дискриминации) участников закупки - не может быть реализован за счет постановки участников закупки, применяющих упрощенную систему налогообложения, в заведомо уязвленное положение в сравнении с иными участниками гражданского оборота.

На основании изложенного, руководствуясь требованиями действующего законодательства РФ,

Также при решении, просим учитывать похожую практику РЕШЕНИЯ Тульского УФАС по делу N 071/07/3-1003/2023 от 25 сентября 2023 год

ПРОШУ:

1. Признать жалобу обоснованной;
2. Установить одинаковую НМЦК для системы налогообложения.